

العلمي
14.10.03

МОХАММЕД АБДУЛЬХАМИД АБДУЛЬМЕДЖИД

ТОРГОВОЕ ПРАВО АРАБСКИХ ГОСУДАРСТВ: ИСТОЧНИКИ ЕГО ФОРМИРОВАНИЯ, СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ

Специальность 12.00.03 - Гражданское право;
предпринимательское право;
семейное право; международное
частное право

Автореферат
на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

МОХАММЕД АБДУЛЬХАМИД АБДУЛЬМЕДЖИД

**ТОРГОВОЕ ПРАВО АРАБСКИХ ГОСУДАРСТВ:
ИСТОЧНИКИ ЕГО ФОРМИРОВАНИЯ,
СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ**

Специальность 12.00.03 — Гражданское право;
предпринимательское право;
семейное право; международное
частное право

Автореферат
на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань
2003г.

Работа выполнена на кафедре гражданского права и процесса
Казанского государственного университета имени В.И.Ульянова-
Ленина

Научный руководитель: кандидат юридических наук,
доцент Карягин Николай Егорович.

Официальные оппоненты: доктор юридических наук,
профессор Хохлов Вадим Аркадьевич;
кандидат юридических наук
Серкова Юлия Анатольевна.

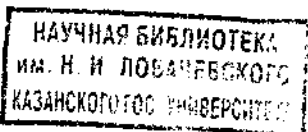
Ведущая организация: Институт социально-экономических и право-
вых наук АН РТ

Защита состоится 14 ноября 2003 г. в 10 час. 00 мин. на заседании
диссертационного совета Д 212081.13 по защите диссертаций на соис-
дание ученой степени доктора юридических наук при Казанском госу-
дарственном университете им В.И.Ульянова-Ленина, по адресу: 420008.
Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд. 326.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке
им. НИ.Лобачевского Казанского государственного университета.

Автореферат разослан 14 октября 2003 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук,
доцент



Каюмова А.Р.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Экономическое сотрудничество арабских государств характеризуется двумя основными направлениями. Первое имеет целью добиться полную объединения арабского мира под «единым флагом и на единой территории»¹. Некоторые сторонники указанного направления выступают за одновременное объединение всех арабских стран во всех сферах производства, экономики и общественной жизни². Второе направление предусматривает в первую очередь экономическое объединение стран региона, которое в конечном итоге создаст фундамент для «арабского единства»³. Возможность реализации этой программы определяется не в последнюю очередь торговыми отношениями.

Актуальность данной темы определяет стремление стран, имеющих опыт колониальной и полуколониальной зависимости, внедрять нормы международного права во внутреннее право.

Предоставление арабским государствам права непосредственного выхода на внешний рынок, широкое привлечение российских и иностранных инвестиций, расширение внешнеэкономических связей предопределяют актуальность научного исследования в плане развития торговых отношений. Активизация внешнеэкономической деятельности арабских стран обусловлена развитием рыночных отношений в их экономике, демонополизацией внешней торговли, либерализацией, предпринимательской деятельности.

Международное право арабских государств отличается своеобразием, обусловленным как объективными, так и субъективными причинами. Разный уровень экономического развития этих стран, а следовательно, интенсивности международной торговли порождает и своеобразие ее правового регулирования. Влияние системы международного торгового права на развитие торгового права арабских стран значительно.

Арабское торговое право имеет древнюю историю, научно обоснованно, что вызывает интерес к его изучению. Актуальность данного диссертационного исследования состоит в том, что это одно из первых исследований, посвященных анализу торгового права

¹ См.: Лизз А. Торговое право. 4.1. - Иордания, 1998; Сайд С. Шариат. Т.3. - Египет, 1987.

² Мухаммед Абдулькадер Алхаг. Торговое право, — Йемен, 2001; Самая Р. Арбитражные соглашения в международном частном праве, — Египет, 1986.
"Абдулвахид.А.Х. Международное общее право. - Египет, 1983.

арабских государств. Отметим, что до настоящего времени в арабских государствах отсутствуют специальные научные исследования по данной проблеме, что и предопределило выбор темы работы и характер исследования.

Цели и задачи исследования. Исходя из актуальности, характера и степени разработанности проблемы, автор исследует направленность влияния международного торгового права на развитие торгового права арабских стран. В соответствии с целью определены следующие задачи настоящей диссертации:

- проследить эволюцию торгового права в арабских странах;
- выявить особенности источников торгового права арабских государств;
- дать характеристику такому источнику, как гражданский кодекс;
- проанализировать процесс изменения норм международного права и кардинального изменения правовых систем арабских стран с целью взаимной координации внедрения международно-правовых норм во внутреннее право этих государств;
- проследить соотношение норм и принципов международно-торгового права и правовых систем некоторых арабских государств: Алжир, Египет, Ирак, Иордания, Саудовская Аравия, Сирия, Тунис, Йемен;
- исследовать деятельность арбитражных судов в области международной торговли;
- проанализировать взаимосвязь арбитражного договора и международного трудового соглашения, уточнить принцип независимости арбитражного соглашения.

Объект и предмет исследования. Объектом и предметом исследования являются торговые отношения, торговое законодательство России и арабских государств, а также комментарии по его применению. Предмет данного исследования направлен на рассмотрение и изучение научно-теоретических положений российских и иностранных исследователей относительно международного торгового права, нормативно-правовых актов России и арабских государств, наиболее важных международных правовых актов, нормативных документов, касающихся торговых отношений, Конституции Республики Йемен, комментариев к гражданским законам арабских стран.

Теоретическую и методологическую основу исследования составляют общенаучные и частнонаучные методы: сравнительно-правовой, исторический, системно-правовой, формально-юридический и др.

В ходе методологического исследования использованы теоретические выводы российских и иностранных правоведов, юристов-международников, среди них: Г.Ф. Шершеневич, Б.И. Тушинский, Л.П. Ануфриев, Ю.Я. Балашов, Д.И. Фельдман, В.М. Шумилин, В.М. Корецкий, Н.Е. Тюрина, А.В. Данильцев, М.М. Богуславский, С. Жамен, Л.Лакур, Г. Эрдлер, С. Цапер, Маджид Бадр Даур. Ж. Тускоз, А.Азиз, А.З.Абдульвахид, З.Али, Б.О.Маджид, Мухтар Ахмед Барири, А.А.Мухаммед, М.А.Мухаммед, Х.Хишам, Ш.Сайд, Н.Р.Файз, А.Сарват, А.Д.Сумиан, М.Фаред, Фазиз Алуким, Р.Саадания и др., а также публикации в научных сборниках и периодических изданиях по исследуемой тематике.

Научная новизна диссертационного исследования проявляется в том, что оно представляет собой первое научное исследование, в котором всесторонне рассмотрены источники торгового права арабских государств, выявлены их особенности, определены направления взаимодействия с международным торговым правом.

Положения, выносимые на защиту:

1. В целях объективного анализа история развития торговых отношений разделена на три периода: древние века, средние века, XIX—XX вв. На примере Йемена анализируется постепенная имплементация принципов европейского и международного торгового права в правовую национальную систему.

2. Учитывая сущность торгового права, автор предлагает рассмотреть важнейшие составляющие торгового права: торговое право как одна из ветвей частного права; единство частного права; автономия торгового права; взаимодействие торгового права с процессуальным трудовым правом и социальным страхованием, с уголовным, конституционным, административным, международным, экономическим правом.

3. Анализ источников торгового права в арабских государствах позволил диссертанту установить их вековые традиции. Мусульманское право, наряду с общими принципами законодательства, торговыми обычаями и торговыми традициями, также является источником торгового права.

4. Проблема соотношения норм международного торгового права и национального торгового права арабских государств — составная и наиболее значимая часть общего процесса интеграции экономики развивающихся стран в мировую экономику.

5. Прослежено соотношение норм и принципов международного торгового права и правовых систем арабских государств на современном этапе. Однако большой разрыв в развитии экономи-

чески развитых и отсталых стран Арабского региона накладывает отпечаток на соотношение между нормами торгового права и степенью интеграции международных норм торгового права. Принцип свободы торговли не выгоден большинству арабских стран.

6. Установлена связь между торговым соглашением и арбитражным договором, последовательно рассмотрен вопрос о принципе арбитражного соглашения и его значении, т.е. влиянии принципа независимости арбитражного соглашения на результаты договора.

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования определяется его актуальностью и новизной. Сформулированные в ней положения будут полезны для дальнейшего совершенствования гражданского законодательства арабских стран. Теоретические выводы и суждения диссертанта могут найти применение в научно-исследовательской работе, преподавании в вузах международного права. При установлении и сохранении торговых отношений между государствами многие аспекты данной работы могут быть использованы на практике.

Апробация результатов научного исследования. Основные положения, выводы и заключения, имеющиеся в диссертации, отражены в опубликованных автором статьях: «Источники международного торгового права», «Роль ОПЕК Б развитии торгового права в арабских странах» (Сб. науч. тр. КГУ. — Казань, 2002); «Значение норм международного торгового права в развитии торгового законодательства в арабских странах» (Деп. в ИНИОН РАН. - М., 2003); «Источники торгового права в арабских государствах» (Деп. в ИНИОН РАН. — М., 2003), а также в выступлениях автора на итоговых научно-практических конференциях Казанского государственного университета. Результаты диссертационного исследования обсуждались на заседаниях кафедры гражданского права и процесса КГУ.

Структура работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованных нормативно-правовых источников и литературы.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность избранной темы, определяются объект и предмет исследования, формулируются цель и задачи исследования, характеризуется его методология, раскрывается научная новизна диссертации, излагаются положения, выносимые на защиту и сведения об апробации полученных результатов.

В главе I «Общая характеристика торгового права арабских государств» описывается история развития торгового права в арабских странах, определяется сущность торгового права, анализируются источники торгового права в арабских государствах.

Первый параграф «История развития торгового права арабских государств». Из проделанного автором обзора этапов развития торгового права следует, что основы торгового законодательства зародились еще в древние века. На развитие торгового права большое значение оказало мусульманское право. Шариат был свободен от формальных мер, которые могли бы помешать торговому обмену. Шариат утвердил принцип добровольности в договорах и свободу торговли. В торговых отношениях знатоки мусульманского права не ограничивались объяснением принципов шариата, а приводили и некоторые торговые законы. Однако из частного права торговое выделилось в самостоятельную отрасль только в средние века благодаря процветанию торговли и появлению торговых городов. Торговцы создавали определенные законы и правила, которые соответствовали природе торговых отношений, тогда же были упорядочены уже существовавшие торговые обычаи и традиции, имевшие международный характер¹. Такое положение сохранялось до тех пор, пока не возникла идея внутреннего, т.е. местного торгового законодательства². Национальные законодатели стремились создать такое торговое законодательство, которое отвечало бы потребностям и запросам торгового сообщества и соответствовало бы принципам торговой деятельности. Они поняли, что торговое право обладает специфическими особенностями, которые не присущи другим отраслям права. Торговая жизнь скоротечна, и требует от тех, кто живет этой жизнью, активной инициативы, быстрых решений, умения рисковать³. Торговля и торговое законодательство в

¹ См.: АлиХ.Ю. Сокращенное торговое право. - 1969. — С.П.

² См.: Махмед С.Ш. Возникновение торгового права в средние века. — 1988.-С.5.

³ См.: Абдулфаттах А. Объяснение торгового права. — 1965. - С.79.

арабских странах развивались параллельно с экономическим, общественным и политическим прогрессом, который, несомненно, оказал сильное воздействие на развитие торговых отношений.

Во **втором параграфе «Сущность торгового права»** диссертант отмечает, что торговое право выделилось как самостоятельная отрасль из частного права. Несмотря на значительные доводы стороны, призывающей к объединению частного права и выступающей за отмену самостоятельности торгового права, другая группа правоведов не довольствовалась только этими аргументами и настаивала на отделении торгового права от гражданского, поскольку нормы торгового права имеют свои особенности, используют иные методы и не соответствуют гражданским отношениям. Но торговое право продолжает оставаться самостоятельной отраслью, независимой от гражданского права, поскольку продолжает использоваться в торговых отношениях¹, и существуют функции торгового права. Законодательства некоторых стран настаивают на разделении торгового, и гражданского права и призывают не использовать гражданское право в торговых отношениях. Примером является законодательство Объединенных Арабских Эмиратов. Автором рассмотрены связь торгового права с трудовым правом и социальным страхованием, некоторые аспекты взаимодействия торгового права с уголовным, конституционным, административным, международным, экономическим правом.

Арабское торговое законодательство претерпело большое количество изменений, что явилось результатом влияния на него международного права. К сожалению, это не решало проблем, существующих в торговом праве. Арабы, однако, смогли ввести некоторые нормы международного торгового права в национальные законодательства, в частности, это сделали Египет, Тунис, Марокко, Сирия, Йемен, Ливан. Кроме того, некоторые арабские страны сохранили определенные торговые правила, на которые значительное влияние оказал шариат.

Развитие торговли, а следовательно, и торгового права анализируется в **третьем параграфе «Источники торгового права в арабских государствах»**. Естественно, его принципы и нормы со временем видоизменялись, но в чем-то сохранили свою традиционность. Характерная особенность правовых систем арабских государств со времени появления законов аориата до современности заключалась в том, что основным источником права в них был провозгла-

¹ См.: Официальный журнал Эмиратов. — 1978. — № 72. — С. 33.

шен Коран. Это касалось и торгового права. Однако нормы мусульманского права практически не содержали запрещающих норм, за исключением ссудного процента. Кроме того, неукоснительно действовало и действует правило, по которому считается недействительным закон, противоречащий принципам шариата и нормам мусульманского права. Поэтому основным источником внутригосударственного торгового права было государственное законодательство¹. Уже в средние века законодательства многих арабских государств подразделяли торговое право на общее и частное. В настоящее время, как отмечает диссертант, в арабских, и не только арабских, государствах ученые и предприниматели ведут дискуссию относительно рациональности объединения торгового и гражданского права. Однако в Египте, Йемене, Иордании и некоторых других арабских государствах наблюдается единодушие в стремлении к разделению торгового и гражданского права. Объясняется это, на взгляд автора, двумя причинами: во-первых, гражданское право, основанное на мусульманском праве, большую роль отводит обычаям и традициям, юридически неоформленным понятиям справедливости и морали. Его нормы в случае объединения значительно снизили бы динамичность торгового права, нарушили бы те интеграционные с международно-правовой точки зрения процессы, которые наметились в деятельности ряда арабских государств; во-вторых, нежеланием самих арабских предпринимателей лишаться особого статуса*как внутри страны, так и при контактах с зарубежными партнерами.

Диссертант выделяет две теории, разграничивающие сферу применения торгового права: **личностная (гражданская) теория**². Суть этой теории заключается в том, что торговое право используется только в определенной деятельности и распространяется на людей, занимающихся этой деятельностью профессионально, т.е. торговцев. **Объективная или материальная теория** — сторонники этой теории считают торговое право материальным правом, т.е. правом, связанным только с торговой деятельностью. Как показывает мировая практика, торговое право некоторых арабских государств в основном придерживается объективной теории, основываясь при этом на законодательстве, в статьях которого говорится: «Каждый,

¹ См.: Введение в торговое право. — Египет, 1962. — Т.3. — Ст.338.

² См.: *Атиф Аль-Мухамед*. Принципы торгового права. — Иордания, 2001. — С.49.

кто занимается торговыми операциями и избрал своей профессией (ремеслом) торговлю, тот и есть юрговец».

Торговое право некоторых арабских стран представляет собой самостоятельную ветвь гражданского права, но вместе с тем оно затрагивает и общие вопросы.

Источниками права являются принципы шариата и нормы шариата. Это положение закреплено в конституциях арабских стран. Под официальными источниками понимаются правовые акты, принимаемые законодательными органами во исполнение мусульманского права. К общим источникам торгового права относится законодательство. Будучи основным источником торгового права в арабских странах, оно включает в себя торговые законы, но не ограничивается только торговым правом. Оно включает и дополнительные законы, используемые в торговой деятельности, в частности, регулирующие деятельность торговых фирм.

Глава II «Международное торговое право и национальное торговое право арабских стран», состоящая из четырех параграфов, посвящена особенностям международного торгового права, источникам, его формированию, рассматривает деятельность арбитражных судов в области международной торговли и их роль в развитии торгового права арабских государств.

В первом параграфе **«Сущность международного торгового права»** и во втором параграфе **«Источники формирования норм международного торгового права»** отмечено, что источники торгового права отличаются своеобразием. С формальной точки зрения важную роль здесь играют обычаи и традиции, «в последние годы все большее значение приобретают договоры и документы международного сообщества». — как считают известные французские юристы С.Жамен и Л.Лакур¹.

В современной международной торговле, как отмечает диссертант, существуют, по крайней мере, два основных направления, нашедших отражение в трактовке понятия международного торгового права и в определении его источников. В соответствии с первым направлением главными участниками экономической политики и торговых отношений развитых стран являются физические и юридические лица, осуществляющие сделки на рынке; рынок же обладает собственной логикой, производящей собственные нормы. Это наднациональные нормы, которые в соответствии с интегра-

¹ См: Жамен С, Лакур Л. Торговое право: Перев. с фр. Е.В.Азимовой. — М., 1993. — С.9.

ионной авангардистской доктриной западных стран имеют своими источниками договоры, контракты, решения арбитражных судов, рекомендации международных организаций, формирующиеся в процессе торгового обмена с учетом обычаев международного, наднационального характера¹. Субъектами международного торгового права, согласно этой концепции, являются частные физические и юридические лица. Основным принцип международного торгового права — принцип свободы торговли, осуществлению которого служат все наднациональные источники права: международные договоры, рекомендательные документы международных организаций, типовые законы, разрабатываемые международными организациями, и т.п.

В странах арабского региона также имеют место интеграционные процессы, особенно в торговой сфере, но основную роль здесь играет государство. Автор рассматривает источники комплексного международного торгового права, это: традиционные источники международного публичного права — международные договоры универсального и регионального характера и «вспомогательные» — обычаи, прецедент, доктрина, применяемые как источники на межгосударственном уровне. Причем в понятие договоров включаются и соглашения о создании, деятельности и взаимоотношениях международных организаций, в понятие «прецедент» — и решения международных арбитражей на межгосударственном уровне по торгово-экономическим вопросам. В качестве источников международного торгового права должны рассматриваться и национальное законодательство о торговле между физическими и юридическими лицами-иностранцами, т.е. источником следует считать и внутреннее гражданское право, традиции и обычаи страны. Причем, как уже не раз отмечалось в юридической литературе, традиции, обычаи (например, в мусульманском праве) «продолжают иметь большое значение в молодых развивающихся государствах», особенно в странах Ближнего Востока². Наконец, в качестве источника международного торгового права могут выступать коллизионные и унифицированные нормы частного права.

¹ См.: *Lafer C.* Reflexions sir LOMC lore due 50-e annieersaise due system multirate ral: Simpact dun monde en transformation ecanomie // J due drit intern. - 1998.- №4. - P.936.

² См.: *Зыкин И.С.* Обычаи и обыкновения в международной торговле: Понятие, применение, формирование, применимое право, типовые контракты. - М., 1983. - С.5.

В современных условиях спор между отдельными концепциями и доктринами об определении сущности понятия международного торгового права и его источников утратил свое принципиальное значение, поскольку ученые-экономисты, практики-предприниматели, особенно экономически развитых стран Запада, чутко улавливая новое в интеграционных мировых процессах, подходят к определению понятия «международная торговля» очень широко. «Все экономические сделки, заключенные между государствами, включая не только торговлю товарами в материально-вещественной форме, но и торговлю услугами, процесс движения капитала, который оказывает влияние на торговлю товарами, торговлю объектами интеллектуальной собственности, международную миграцию рабочей силы, валютную политику, связанную с торговыми отношениями, региональное сотрудничество»¹, т.е. экономическое определение понятия «международная торговля», с одной стороны, представляет синтез всех интеграционных процессов, так или иначе относящихся к торговле. С другой стороны, многие узкоспециальные понятия экономистов в корне отличаются от их юридического определения. Объективная причина такого явления совершенно очевидна. Правовое регулирование любого экономического процесса, тем более такого, каким является современная международная торговля, всегда вынужденно отстает от самого этого процесса, потому что опирается на известные нормы и их источники. Чтобы какой-либо экономический процесс или явление получили юридическое оформление, они должны достаточно четко проявиться.

Международное торговое право еще в глубокой древности выступало как наиболее динамичный и, пожалуй, единственный элемент внешнеэкономической деятельности государства. Вплоть до возникновения в XVII в. системы международного публичного права его основными источниками были внутреннее законодательство, прецедент, обычай при широком значении коллизионной нормы. Причем в странах Запада (Италия, Франция), внешнеторговая деятельность, торговые обычаи, обыкновения, судебная практика уже в XI—XVII вв. оформляются в отдельное торговое законодательство, в котором его внешний элемент оказал заметное положительное влияние на формирование международного классического публичного права². В то же время, по мнению диссертанта, в системе классичес-

¹ См.: Данильцев А.В. Международная торговля: инструменты регулирования, - М., 1999. - С.4.

² См.: Фельдман Д.И. Международное право. — М., 1998.

кого международного права происходит четкое разделение международного торгового права на публичное и частное. Из общего понятия суверенитета государства собственно статус международного торгового права получает та его часть, субъектами которой выступают государства, основными его источниками служат, международный (межгосударственный) договор и международные обычаи, признаваемые государствами. К вспомогательным источникам относятся прецедент, деятельность арбитражных судов на межгосударственном уровне и, в какой-то мере, доктрина. Нормы, формируемые на основе этих источников, могли иметь императивный, диспозитивный или рекомендательный характер, а по объему делились на универсальные, региональные и локальные.

Хозяйственная деятельность на международной арене физических и юридических лиц целиком относилась к внутригосударственному гражданскому праву. Источниками торгового права между частными лицами в международных отношениях служили международный договор как форма, обеспечивающая общие условия для деятельности частных лиц (режим наибольшего благоприятствования или, напротив, эмбарго), целиком зависящие от государственной воли; признавался и международный обычай на государственном уровне; однако центральное место занимало внутреннее гражданское право с его многочисленными коллизионными нормами; в связи с обилием коллизионных норм большое значение имели прецедент и обычай. Но такое правовое регулирование международных экономических отношений противоречило общим интеграционным процессам мировой цивилизации, поэтому уже в XIX в. на фоне общей интенсификации международных отношений присутствует пока аморфная, но стремящаяся к унификации система норм международного частного права. На первых порах это право базировалось на коллизионных нормах и праве различных государств.

Первые «наднациональные» нормы возникли еще до второй мировой войны, однако широкое распространение нормы частного и публичного права получили после второй мировой войны. Одновременно с зарождением системы международного частного права возникает и международное торговое право.

Современное международное торговое право представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих международную торговлю независимо от того, являются ли ее участниками государства, международные организации или физические и юридические лица. Суть здесь не в реальном существовании международного торгового права. Реально существуют «наднациональные»

нормы (ГАТТ). Европейский союз, единое экономическое и правовое пространство, общий принцип свободы торговли.

В то же время, по мнению автора диссертации, для развивающихся стран, в том числе государств Арабского региона, принцип свободы торговли, наднациональные правовые нормы очень часто экономически невыгодны, поскольку их экономика не достигла того уровня развития, для которого эти нормы предназначены.

На современном этапе развития цивилизации источниками международного торгового права выступают и его наднациональные формы, т.е. международный договор, международные обычаи, документы международных организаций, типовые законы, разрабатываемые международными организациями, типовые контракты, своды единообразных правил, арбитражные решения, контрактные положения участников внешнеэкономической деятельности, в круг источников международного торгового права ввиду неравномерности развития экономики государств входят и национальные компоненты — гражданское (торговое) законодательство, прецедент, обычаи.

Именно такое широкое понимание международного торгового права и его источников позволяет с достаточной полнотой выявить степень влияния международного права на торговое право арабских стран.

В третьем параграфе «Значение международного торгового права в развитии торгового права арабских государств» говорится, что каждое арабское государство, учитывая особенности собственного экономического развития, инфраструктуру отраслей хозяйства, интересы национального предпринимательства стремилось действовать с учетом принципов и норм международного торгового права, о чем свидетельствует экономическая политика всех арабских стран в 90-е гг. XX столетия: либерализация экономики, инвестиционная политика, расширение рыночных отношений, частичная приватизация собственности — все это свидетельствовало о возможности арабских государств активно использовать общие нормы международного торгового права как в отношении публичной, так и частично — правовой торговой деятельности. Однако большой разрыв в экономическом развитии богатых стран Запада по сравнению с бедным Востоком, к которому относится большинство арабских стран, наличие политического кризиса на Ближнем Востоке, стремление США руководить мировым сообществом накладывают известный отпечаток на соотношение между развитием норм торгового права в арабских странах и степенью интеграции международных норм торгового права, например, в Евросоюзе. Принцип свободы

торговли экономически не выгоден большинству арабских государств. На международной арене значительную роль для арабских стран продолжает играть государство как основной фактор международного права, гарант обеспечения равных возможностей для деятельности своих физических и юридических лиц, в том числе в международном торговом праве. Диссертант отмечает, что в прошлом между СССР и многими арабскими странами существовали прочные торгово-экономические связи. Современной России, очевидно, необходимо восстановить, расширить и углубить это сотрудничество, в том числе и в области международной торговли, которое должно строиться на принципах равноправия и взаимной выгоды, на нормах международного и экономического права, что станет одним из факторов сохранения стабильности в мире.

В четвертом параграфе **«Соотношение норм международного торгового права и национального торгового права арабских государств»** рассматривает роль международного торгового права в развитии торгового права арабских стран и взаимосвязь контракта с третейским соглашением. В диссертации отмечается, что соотношения норм международного торгового права и национального торгового права арабских государств является составной и наиболее значимой частью общего процесса интеграции экономики развивающихся стран в мировую экономику.

Глава III **«Значение деятельности арабских судов в развитии торгового права арабских государств»** состоит из двух параграфов. В первом параграфе **«Деятельность арбитражных судов в области международной торговли и их роль в развитии торгового права арабских государств»** выяснено, что основным и наиболее действенным и привычным механизмом влияния на универсализацию международного права постепенно становится *арбитраж*. Исходя из этого нами рассмотрены понятие и процедура арбитража в современном международном торговом праве, и выяснено, что само понятие арбитража, как разрешение споров с помощью независимого третейского суда, известно в торговом праве с давних времен. В современных условиях роль арбитража заметно повысилась. В торговых договорах, в контрактах об инвестициях закрепляются специальные положения, обеспечивающие интересы частной стороны и ограничивающие привилегированный статус государства. Эти условия оказались в центре оживленных дискуссий в большинстве арабских стран, которые обвиняли зарубежные предприятия в злоупотреблении силой. Поскольку эти условия часто содержатся в контрактах, касающихся природных ресурсов, и предприятия боль-

шей частью используют их с целью не допустить национализации. в арабских странах возобладало мнение, что они противоречат¹ принципу неотъемлемого суверенитета государств. Но этот тезис не был принят во внимание при принятии большинства определяющих арбитражных решений судов *ad hoc* (Тексано v. Ливия, 1977; Лиам-ко v. Ливия, 1977; Аминойль v. Кувейт, 1982) ¹.

Важную роль в плодотворном развитии правового регулирования мировой торговли и взаимоотношений арабских стран между собой и с другими государствами играют арбитражные суды, являющиеся наиболее эффективным средством разрешения споров как между государствами, так и между государством и юридическими лицами с иностранным элементом. Особенно важное значение имеют в этом отношении правила и типовой закон Комиссии ООН по международной торговле, которые получили признание в Бахрейне, Египте, Тунисе и ряде других арабских государств и послужили основой для формирования государственных законов о международном коммерческом арбитраже.

В сложных условиях политической и экономической нестабильности чрезвычайно возрастает роль всякой посреднической деятельности. Стабилизирующая роль международного торгового права достаточно хорошо прослеживается в деятельности как региональных организаций (ЛАГ, ОПЕК, ОАПЕК), так и отдельных арабских государств (участие многих из них в ЮНКТАД, ЮНСИТРАЛ, ГАТТ, ВТО).

Роль арбитражных судов в регламенте и типовом законе Комиссии ООН по международному торговому праву имеет большое значение для стран арабского региона. Четкое следование нормам наднационального арбитражного регламента способно учитывать национальные особенности разных по экономическому уровню стран и «подтянуть» наиболее отсталые из них до унифицированных норм международного торгового права, основанных на праве свободы торговли как в отношении к государствам, так и к отдельным юридическим и физическим лицам.

Второй параграф «Взаимосвязь внешнеторгового контракта и третейского соглашения» посвящен исследованию взаимосвязи между торговым соглашением, которое может быть предметом какого-либо конфликта или спора, и арбитражным договором и их возможным последствиям. Принимая во внимание функцию и суть

¹ См.: *Шаниро Ж.* Международное право предпринимательской деятельности: Перев. с фр. — М., 1993. — С. 106.

условий арбитража, заключающихся в решении споров, которые могут возникнуть относительно некоторых условий договора, отметим, что условие арбитража носит самостоятельный и привилегированный характер. И это несмотря на особую материальную связь, которая связывает его с договором¹.

В любом случае, какие только аргументы ни приводились бы в этой связи, принцип независимости арбитражного соглашения от торгового договора, в который он входит или связан с ним, считается одним из установленных принципов в международном частном арбитраже. В диссертации последовательно рассмотрен вопрос о принципе арбитражного соглашения и его значении, т.е. влиянии принципа независимости арбитражного соглашения на результаты договора.

Позиция международных договоров. Рассмотрев Нью-Йоркское соглашение 1958 г.², диссертант обнаруживает неясность между двумя самостоятельными принципами: принципом компетенции и принципом независимости арбитражного соглашения от основного договора. Принцип компетенции подразумевает право суда разрешать возникающие споры. Арбитражное соглашение должно выполняться, даже если основной договор расторгнут, недействителен или срок его истек. Следует указать и на то, что соглашение Международного банка восстановления и реконструкции, подписанное в Вашингтоне 18 марта 1965 г.², предусматривало создание международного центра для решения споров между государствами в области инвестиций. При этом также не был предусмотрен принцип независимости арбитражного соглашения от основного договора.

Далее анализируются национальные местные договоры, международные арбитражные договоры, международный коммерческий арбитраж. В диссертации перечисляются права третейского суда: третейский суд может сам вынести постановление о своей компетенции, в том числе по любым возражениям относительно наличия или действительности арбитражного соглашения; разрешает спор в соответствии с такими нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. Любое указание на право или систему права какого-либо государства должно толковаться как непосредственно отсылающее к материальному праву этого государства, а не к его коллизионным нормам; при отсутствии какого-либо указания сторон третейский суд применяет право, опреде-

¹См.: *Хавиза С.Х.* Подписание договоров государством с иностранными юридическими лицами. — 1996. — С.47-48.

²См.: *Жамен С, Лакур Л.* Торговое право: Перев. с фр. Е.В.Азимовой. — VI, 1993. — С. 132.

ленное в соответствии с коллизионными нормами, которые он счас! применимыми; но всех случаях третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке¹.

Третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота. Если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права или соглашением сторон и отсутствует применимый к этим отношениям обычай делового оборота, то третейский суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор, исходя из общих начал и смысла законов, иных нормативных правовых актов.

Независимость арбитражного соглашения, заключенного сторонами для разрешения возникших споров, имеет два важных значения: первое — это отсутствие связи между арбитражным соглашением и самим договором, второе — возможность подчинения арбитражного соглашения другому закону, которому не подчиняется основной договор.

О возможности использования принципа независимости арбитражного условия и его применения при отсутствии договора, по мнению диссертанта, существует два мнения. Первое заключается в том, что ложность договора не влияет на арбитражное соглашение за исключением случаев отсутствия договора. Вторая точка зрения заключается в том, что различие между ложностью договора и его отсутствием не оправдывают себя. Непризнание независимости арбитражного соглашения под предлогом того, что одна из сторон заявляет об отсутствии основного договора, отказ от признания компетенции суда по этому вопросу, — все это создает условия для мошенничества, использования принципа независимости арбитражного соглашения в собственных интересах.

Автор поддерживает первую точку зрения, которая проводит различие между отсутствием договора и его ложностью, потому что отсутствие договора предполагает различие в удовлетворении сторон, отсутствие согласия может касаться и основного договора, и арбитражного соглашения. Было бы неразумно предполагать, что стороны, обратившиеся в арбитраж для решения возникших конфликтов по выполнению договора, могут прийти к согласию². По

¹См.: Жамен С, ЛакурЛ. Торговое право: Перев. с фр. Е.В.Азимовой. — М., 1993. — С. 139.

²См.: Закон РФ от 7 июля 1993 г. №5338-1 «О Международном коммерческом арбитраже». — М., 1993.

мнению автора на арбитражное соглашение не оказывают влияния ложность, расторжение или истечение срока основного договора. В случае отсутствия договора действовать следует согласно той точке зрения, которая соответствует принципу независимости арбитражного соглашения.

Рассмотрены нормы арбитража, позиции сторон, обязательные условия торговых договоров. Для решения возникающих споров по поводу выполнения торговых договоров используются нормы арбитража, важнейшие из которых нашли отражение в процессах: Абу Даби, Катар, Сафир, Арамко, Бритиш Петролеум, Лиамко, Таксако, Аминойл. Анализ арбитражного решения показал, что не существует прочного и стабильного определения норм, используемых при заключении торговых договоров и договоров, имеющих отношение к разработке и использованию нефтяных месторождений. Некоторые арбитражные решения (в Абу Даби, Катаре, по делу Сафир) не использовали национальные законы, воспользовавшись общими юридическими нормами. Другие же арбитражи (Арамко), вынося решения, опирались на нормы местного законодательства наравне с нормами международного права¹.

Позиция арбитражных норм до сих пор остается неясной и неоднозначной, требует дальнейшего анализа.

В заключении содержатся выводы о соответствии проведенного исследования, его результатов, поставленным целям и задачам.

По теме диссертационного исследования опубликованы следующие работы:

1. Источники международного торгового права: Сборник аспирантских научных работ юридического факультета КГУ. Вып.3. — Казань: Центр инновационных технологий, 2002. — С.5-16.

2. Роль ОПЕК в развитии арабских стран. - Сборник аспирантских научных работ юридического факультета КГУ. Вып.3. — Казань: Центр инновационных технологий, 2002. — С. 17—22.

3. Значение норм международного торгового права в развитии торгового законодательства в арабских странах // Деп. в ИНИОН РАН, пер. №58171. - М., 2003. - 15 с.

4. Источники торгового права в арабских государствах // Деп. в ИНИОН РАН, пер. №58162. - М., 2003. - 13 с.

¹См.: *Самия Р.* Роль арбитражных соглашений в подписании международных договоров. — Египет, 1990.- С. 19—32.